

# 企业集团内部关系及规制问题探讨

陈巍

(厦门大学法学院, 福建 厦门 361000)

**摘要:**企业集团号称企业中的航空母舰。其内部关系错综复杂,因而存在许多违法的行为。在探讨企业集团内部关系的基础上尝试着规制其内部关系,理清其内部关系。

**关键词:**企业集团;内部关系;规制

**中图分类号:** F27

**文献标识码:** A

**文章编号:** 1672-3198(2011)03-0051-01

## 1 企业集团定义

如何称谓由若干公司企业或其他类型企业组成的企业群体,学者和立法用语不尽一致。我国相关立法和其他法律文件中交叉使用关联企业和企业集团的提法,而学理上则是关联企业、企业集团、企业集团均有学者使用。之所以会产生此种现象,关键在于集团的成员企业不仅可以是公司,而且还可以是其他法律形式的企业以及组织。这里我们将这种企业群体称为企业集团。所谓企业集团是指由两个以上独立的公司法人组成的、各成员之间具有某种内部关系的企业关联组织或企业群。

## 2 企业集团内部关系及形成

### 2.1 转投资

所谓转投资指公司以出资、认股或收益出资额、股份等方式,而成为他公司股东的行为。企业转投资的基本形式有以下三种:一是出资设立新的企业。二是购买另一企业的资产,将已存在的另一企业变为自己的子企业。三是购买另一企业的股份,将已存在的另一企业变为自己的子企业。

### 2.2 签订企业协议

企业之间缔结某种形式的企业协议而形成企业集团,是德国法的一种独特创造。在我国是指企业承包合同、租赁经营合同。企业承包合同指承包方与发包方约定由承包方在一定期间内享有对被承包企业的经营管理权并向发包方支付约定的承包金的合同。通过合同,承包方与被承包企业之间形成控制与从属关系。租赁经营合同是指承租方与出租方约定出租方在一定期间内将企业出租给承租方经营,承租方向出租方交付租金并依照约定的条件对企业实行自主经营的合同。与企业承包合同相似,承租方与被出租的企业之间也形成控制与从属关系。

### 2.3 人事连锁

人事连锁在实践中主要表现为董事连锁,因为在现代公司制度中,董事会是最重要的决策机构,通过董事连任,可以有效地协调企业之间的政策。但连锁董事一般不是独立的形成企业集团的方式,而是建立在持股基础之上的一种附属方式。

## 3 企业集团内部的不公平关联交易

不公平的关联交易在企业集团中屡见不鲜。主要有以下几种形式。

(1) 金钱借贷。根据中国人民银行1996年发布的《贷款通则》第61条的规定非金融性公司集团的成员公司之间直接相互借贷是被禁止的。但事实上公司集团成员之间经常采用变通的方式规避法律,相互贷款。常见的方式有:以投资形式借贷;以融资租赁形式借贷;以补偿贸易的形式借贷;以购销合同形式借贷。

(2) 关联担保。公司经营中,难免出现需要向他人借贷的情形。债权人为了保证其债权的安全,往往要求债务人公司提供担保。债权人对关联担保的偏好和债务人获得关联担保的便利,使得企业集团成员公司间的关联担保在现实中大量出现。

关联担保在法律上并不禁止,但其存在有许多不利因素:首先,为其他成员公司担保,可能会损害担保公司债权人的利益。其次,担保公司提供担保,还可能损及担保公司少数股东的利益。

(3) 利益输送。利益输送指通过一定方法,将一成员公司的利益,转移给另一成员公司享有。利益输送使得从属公司失去利益或承担本不应承担的成本;对从属公司少数股东而言,股东从投资中获得回报的机会减少;对从属公司债权人而言,由于从属公司利益受损,其债权难以获得。

## 4 企业集团内部关系的规制

### 4.1 信息披露制度

信息披露制度的建立,旨在增强企业集团的透明度,以便于股东和社会公众监督公司的运行。

公司治理中,公司股东、利益相关者和潜在的投资者所关心的问题必须予以定期披露。具体应包括:公司的财务状况和运营结果;公司目标;主要股东的持股情况;董事会成员及主要管理人员的报酬;重要的可预见风险因素;事关公司雇员和其他利益相关者的重大事项;公司治理结构和政策。

### 4.2 股东代表诉讼

股东代表诉讼是指当公司的正当权益受到他人侵害,特别是受到有控制权的股东、母公司、董事和管理人员等的侵害,而公司怠于行使诉权时,符合法定条件的股东以自己的名义为公司的利益对侵害人提起诉讼,追究其法律责任。股东代表诉讼中,原告必须是在所诉称的错误发生于公司之时直至诉讼终止期间,连续持有一定比例股份。被告不仅可以是公司的董事、经理和其他高层管理人员,也可以是公司以外的第三人。再有股东代表诉讼只有在公司、董事会、监事会不作为时才能提起。

### 4.3 揭开公司面纱

“揭开公司面纱”指在某些情况下否定公司法人人格,直接追索股东责任的一种制度。公司人格否定制度传统意义上而言,是对单独法人股东有限责任的突破。

企业集团中,也存在着需要突破控制企业有限责任的情形。当出现以下情形时,可以认为受控企业并非独立存在,而有可能企业集团被“揭开公司面纱”:公司完全由股东控制或支配;母公司公司财产混同;公司业务混同;组织机构混同;公司的政策导向主要不是以自己公司的利益为主,而是以其他公司的利益为主。

### 4.4 深石原则

“深石原则”是美国法院在审理泰勒诉标准电气石油公司案中的涉诉子公司——深石石油公司时创立的,系指母子公司场合下,若子公司资本不足,且同时存在为母公司之利益而不按常规经营者,在子公司破产或重整时,母公司对子公司债权之地位应居于子公司优先股东权益之后。深石原则并非否认母公司对子公司债权的存在,而是根据控制股东是否有不公平行为,从而决策其债权是否应劣后于其他债权人或者优先股东受偿。